



Bezwaarschriftencommissie
gemeente Tubbergen

Inlichtingen bij	Uw kenmerk	Zaaknummer
Fysieke leefomgeving, Team WABO, 5.1.2e	5.1.2i	5.1.2i
Onderwerp Reactienota bezwaren verzwaring elektriciteitsaansluiting Gravendijk		Documentnummer DT-2023-0022753 Bijlagen: geen
		Verzenddatum 4 oktober 2023

Geachte heer, mevrouw,

Op 3 juli 2023 heeft ons college een omgevingsvergunning verleend voor het verzwaren van een elektriciteitsaansluiting aan de Gravendijk in Albergen (kenmerk: 5.1.2i). Tegen deze vergunning zijn bezwaarschriften ingediend. Wij hebben uw commissie op 24 augustus 2023 gevraagd om over deze bezwaarschriften te adviseren. U heeft ons uitgenodigd voor een hoorzitting op woensdag 18 oktober 2023, om 20:15 uur. Vooruitlopend op die zitting sturen wij u hierbij een eerste reactie toe op de bezwaarschriften die tijdens de hoorzitting behandeld gaan worden.

De op de zaak betrekking hebbende stukken en een inventarislijst hebben wij u digitaal doen toekomen via het zaakstelsel (zaaknummer 5.1.2i).

Eerdere handhavingsprocedure

Op 25 juli 2023 heeft een toezichthouder van de gemeente geconstateerd dat er begonnen is met de werkzaamheden voor het verzwaren van het elektriciteitsnet. Omdat de verleende vergunning nog niet in werking was getreden zijn nog op diezelfde dag de werkzaamheden stilgelegd. Op 26 juli 2023 heeft ons college de stillegging van de werkzaamheden bevestigd en ook een last onder dwangsom opgelegd om te voorkomen dat verder werd gegaan met de werkzaamheden.

Door bezwaarmakers 5.1.2e en 5.1.2e zijn handhavingsverzoeken ingediend. Tegen de besluiten daarop is bezwaar gemaakt. Hierover heeft uw commissie adviezen uitgebracht (zaaknummers 5.1.2i en 5.1.2i). De beslissingen op bezwaar zijn door ons college op 23 augustus 2023 genomen. Of er beroep is aangetekend is nog niet bekend.

Uitspraak voorzieningenrechter

- De bezwaarschriften die op 18 oktober a.s. behandeld gaan worden zijn de bezwaarschriften van:
- 5.1.2e uit Albergen (mede namens de gezamenlijke aanvragers van een eerder handhavingsverzoek), per mail ontvangen op 11 augustus 2023;
 - 5.1.2e uit Albergen, per mail ontvangen op 13 augustus 2023;
 - Witteveen+Bos, namens het Centraal Orgaan opvang asielzoekers (hierna: COA), pro-forma ontvangen op 14 augustus 2023 en aangevuld per mail op 20 september 2023.

Naast de drie bovengenoemde bezwaarschriften is er een bezwaarschrift ingediend door iemand uit Arnhem. Deze bezwaarmaker heeft tevens een verzoek om voorlopige voorziening aangevraagd bij de voorzieningenrechter van de Rechtbank Overijssel. De voorzieningenrechter heeft op 6 september 2023 uitspraak gedaan en het verzoek, zonder zitting, niet-ontvankelijk verklaard (zie: www.rechtspraak.nl ECLI:NL:RBOVE:2023:2585). Als gevolg van deze uitspraak is de verleende omgevingsvergunning op 7 september 2023 in werking getreden. Dit betekent dat er inmiddels gebruik gemaakt kan worden van de verleende vergunning. Die gebruikmaking is dan wel op eigen risico omdat er nog geen sprake is van een onherroepelijk besluit.

Het bezwaarschrift van de bezwaarmaker uit Arnhem hebben wij op 24 augustus 2023 aan uw commissie doen toekomen. Over dit bezwaarschrift heeft uw commissie op 3 oktober 2023 een advies uitgebracht. U adviseert ons college om dit bezwaarschrift kennelijk niet-ontvankelijk te verklaren omdat bezwaarde niet als belanghebbende is aan te merken.

Vergunningprocedure

De vergunning is voorbereid met de reguliere voorbereidingsprocedure zoals omschreven in paragraaf 3.2 van de Wet algemene bepalingen omgevingsrecht (Wabo). Deze procedure heeft een standaardtermijn van 8 weken. De termijn is niet verlengd. De aanvraag is ingediend op 24 mei 2023. Dit betekent dat uiterlijk op 19 juli 2023 op de aanvraag had moeten worden beslist. Aangezien de beslissing op 3 juli 2023 is genomen en dezelfde dag is verzonden, is tijdig op de aanvraag beslist.

Ontvankelijkheid

Tijdigheid

De vergunning is verzonden op 3 juli 2023. De bezwarentermin van 6 weken liep tot en met maandag 14 augustus 2023. De bezwaarschriften zijn op 11, 13 en 14 augustus 2023 ontvangen, dus op tijd.

Belanghebbendenbegrip

Bezwaar kan slechts worden ingesteld door een belanghebbende. Op basis van vaste jurisprudentie van de Afdeling bestuursrechtspraak van de Raad van State blijkt dat om als belanghebbende te kunnen worden aangemerkt, iemand een voldoende objectief, actueel, eigen en persoonlijk belang dient te hebben. De heren 5.1.2e en 5.1.2e wonen in de directe nabijheid van het deel van de Gravendijk waar de vergunning over gaat en kunnen om die reden als belanghebbende worden beschouwd. Het COA is vergunninghouder en is daardoor rechtstreeks belanghebbend.

Gronden van bezwaar met eerste reactie

De gronden van bezwaar hebben wij, per bezwaarmaker, hieronder (*cursief*) weergegeven met daaronder onze eerste reactie.

Bezwaarschrift 5.1.2e *e.a. (mail d.d. 11 augustus 2023)*

- *Bij deze maak ik bezwaar tegen de vergunning voor de aanleg van een zware elektriciteitskabel. De aanvraag is pas op 30 mei gepubliceerd en de aanvraag zou op 24 mei door Enexis zijn ingediend hoe u dan al kunt aangeven dat er wel gewerkt mag worden is ons een raadsel. De dubbel bestemming riool geldt voor het gehele perceel Tubbergen 5.1.2i (volgens het door u genoemde ruimtelijkeplannen.nl) Hieruit volgt dus dat alle werkzaamheden illegaal zijn geweest, zoals in ons verzoek om handhaving was aangegeven. Verder is er een dermate dikke kabel gelegd dat het niet waarschijnlijk is dat dit alleen is voor de verzwarende van de elektrische aansluiting van 1 perceel. Dit wekt uiteraard ook de nodige argwaan. Wij verzoeken u dan ook de kabel te laten verwijderen en de (veel te laat) aangevraagde vergunning niet te verlenen. Mocht er naar aanleiding van dit bezwaar nog vragen zijn dan horen wij dat uiteraard graag van u.*

De voorgenomen werkzaamheden zijn in een vroeg stadium met de gemeente afgestemd. Leidingbeheerder is de gemeente Tubbergen. Op 2 februari 2023 is er door Enexis een aanvraag gedaan voor een vergunning op basis van de Algemene Verordening Ondergrondse Infrastructuur

2016 (AVOI 2016). Op 6 februari 2023 is er ter plaatse een schouw geweest over het te volgen tracé en op dezelfde dag is de AVOI-vergunning verleend. De aanvraag voor de omgevingsvergunning op basis van het bestemmingsplan is op 24 mei 2023 aangevraagd door het COA. Deze is op 3 juli 2023 verleend en zou op zijn vroegst op 15 augustus 2023 in werking treden. Omdat er voor die tijd een verzoek om voorlopige voorziening was ingediend trad de vergunning pas in werking nadat op dat verzoek zou zijn beslist. De voorzieningenrechter heeft op 6 september 2023 uitspraak gedaan waardoor de verleende omgevingsvergunning op 7 september 2023 in werking is getreden. Feitelijke werkzaamheden die door Enexis al dan niet verricht zijn voor de inwerkingtreding van de vergunning vallen onder handhaving. De procedure waar het nu om gaat is of er een omgevingsvergunning verleend had kunnen worden. Op handavingsaspecten gaan wij nu niet in.

De omgevingsvergunning is verleend omdat is aangetoond dat de aangevraagde werkzaamheden kunnen worden uitgevoerd zonder dat er onevenredig afbreuk wordt gedaan aan een doelmatig en veilig functioneren van de leidingen. Of het verzwaren van een elektriciteitsaansluiting nodig is voor één of meer percelen is niet iets dat bij afweging een rol heeft gespeeld. Ook het (toekomstig) gebruik van de aanliggende percelen is voor het verlenen van de aanlegvergunning niet relevant.

Bezwaarschrift 5.1.2e (mail 13 augustus 2023)

- *Bijgaand een bezwaar tegen de door u verstrekte vergunning(en) ter verzwarening van het elektriciteitsnetwerk aan de Gravendijk tussen transformator en nr. 6. Het bezwaar geeft veel weer waarom dit niet op deze manier mogelijk is. Graag zie ik dat u de werkzaamheden stil legt om onherroepelijke misstanden te voorkomen.*
- *Hierbij maak ik bezwaar tegen de door u hierboven genoemde vergunning om meerdere redenen.*
 - 1^e De aanvraag ingediend door coa voor verzwarening waarbij enexis de uitvoerende partij is. En juist voor de uitvoering is een omgevingsvergunning vereist.*
 - 2^e Het te volgen tracee, op 6 feb is een schouw geweest en is het tracee vastgesteld. Bij de illegale werkzaamheden in juli is gebleken dat men een ander tracee gaat volgen.*
 - 3^e In de vergunning aan Enexis staan twee persingen vermeld. De 1^e is in februari na de stoplegging van de werkzaamheden al gerealiseerd bij de transformator. De 2^e wordt niet als persing uitgevoerd maar gegraven. Dit wijkt af van de vergunning. Dit blijkt uit het feit dat bij de illegale werkzaamheden in juli de straat is opengebroken.*
 - 4^e De gemeente gaat bij de vergunning verstrekking uit van het feit dat de dubbelbestemming riool onder de straat ligt. Dit is onjuist de bestemming ligt op het gehele perceel dus ook de bermen. Hoofdleiding ligt in de noord berm maar aansluitingen ook in de zuid berm. Hiermee is geen rekening gehouden.*
 - Tot op heden zijn er alleen illegale werkzaamheden geweest eerst in april, waarbij na het stopleggen van de werkzaamheden gewoon werd doorgewerkt. (fotomaterieel als bewijs aanwezig) Werkzaamheden in juli geheel illegaal en zelfs illegale wegafsluiting. Ook daar eerst werk afgemaakt en toen gestopt.*
 - Conclusie, vanwege bovenstaande bezwaren en feiten kan de vergunning geen stand houden en vraag ik dan ook vernietiging van de vergunning.*

Het feit dat het COA een vergunning aanvraagt voor werkzaamheden die door een ander gaan worden verricht, in dit geval Enexis, is geen probleem. Een omgevingsvergunning is zaaksgebonden en kan worden gebruikt door degene die de werkzaamheden uitvoert. Dit staat in artikel 2.25, lid 1 van de Wabo: 'Een omgevingsvergunning geldt voor eenieder die het project uitvoert waarop zij betrekking heeft. De vergunninghouder draagt ervoor zorg dat de aan de omgevingsvergunning verbonden voorschriften worden nageleefd.'

De omgevingsvergunning van 3 juli 2023 is afgegeven voor het tracé dat is aangevraagd. Als er tijdens de uitvoering blijkt dat er een ander tracé wordt gevolgd, dan is dat een kwestie van handhaving. Hierbij is opgemerkt dat het vooral om het tracé gaat. Of de verzwarening van de

elektriciteitsaansluiting wordt uitgevoerd door middel van persing of graving, daarover zijn in de omgevingsvergunning geen voorschriften opgenomen.

Feitelijke werkzaamheden die door Enexis al dan niet zijn verricht voor de inwerkingtreding van de omgevingsvergunning vallen onder handhaving en spelen bij de vergunningverlening geen rol. Op handhavingsaspecten gaan wij nu niet in.

Bezwaar Witteveen+Bos, namens het COA (mails 14 augustus en 20 september 2023)

- Op 3 juli 2023 hebben wij de vergunning met bovenstaande kenmerken verkregen. In de beschikking is aangegeven dat wij gehouden zijn aan de termijn van 6 weken voordat wij de werkzaamheden mochten starten. Dit terwijl de werkzaamheden in een eerder stadium al zijn stilgelegd, hieruit kon de gemeente opmaken dat er spoed was bij het aanleggen van de mantelbuis en de verzware van de kabels noodzakelijk was. De openingsdatum van het asielzoekerscentrum was op dat moment nog niet definitief bepaald, maar snelheid was wel geboden om deze werkzaamheden in te plannen voor het COA. Het bezwaarschrift is ingediend omdat wij van mening zijn dat de vergunning per direct in werking zou moeten treden, de werkzaamheden konden dan per direct konden worden gestart. De gemeente Tubbergen had op grond van artikel WABO 6.2 kunnen besluiten, bij wijze van uitzondering, dat de vergunning per direct in werking zou kunnen treden. Dat is helaas niet gebeurd, onze aannemers stonden klaar om werkzaamheden te starten, het uitstel van deze werkzaamheden zorgt voor vertraging met betrekking tot het open gaan van het asielzoekerscentrum. Dit terwijl er een spoedeisend belang is voor het COA om asielzoekers te huisvesten. Wij vragen u dan ook om op grond van artikel WABO 6.2 een uitzondering te maken en de vergunning per direct in werking te laten treden.

Onze vergunningverlener heeft tijdens de procedure, op 14 juni 2023, zowel aan de contactpersoon van het COA, als aan de contactpersoon van de gemachtigde (Witteveen+Bos) laten weten dat een aanlegvergunning niet direct in werking treedt en daarbij aangegeven: ‘Als het de bedoeling is dat de beschikking wel direct na bekendmaking in werking treedt, dan moet de aanvrager aangeven waaruit de urgentie blijkt.’ Hierop is niet gereageerd, noch door de aanvrager, noch door de gemachtigde. De vergunning is daarna verleend met de gebruikelijke wettelijke termijn van inwerkingtreding.

De vergunning is inmiddels in werking getreden. Dat is gebeurd als gevolg van de uitspraak van de voorzieningenrechter d.d. 6 sept. 2023, gepubliceerd 7 sept, 2023. Om bij de nog te nemen beslissing op bezwaar alsnog te bepalen dat de vergunning met terugwerkende kracht op 4 juli 2023 in werking treedt lijkt ons weinig zinvol.

Conclusie

Wij zijn vooralsnog van mening dat wij op basis van juiste overwegingen de vergunning hebben verleend. Het bestreden besluit kan ongewijzigd in stand blijven.

Heeft u vragen?

Dan horen wij graag van u. U kunt contact opnemen met

5.1.2e

 van het organisatie-onderdeel Fysieke leefomgeving, Team WABO, via 0546-628000 of gemeente@tubbergen.nl. Wilt u dan het zaaknummer vermelden?

Met vriendelijke groet,

namens het college van burgemeester en wethouders,

5.1.2e

